IHS.

POR

ALONSO LOPEZ, vaquero, vezino de la villa de Caceres. Con Don Gabriel Arias de Saauedra.



ESTE pleyto se ha visto sobre cõfirmar o reuocar la sentencia de remate dada por el Iuez ordinario de la villa de Caceres contra el dicho dõ Gabriel por quantia de seyscientos ducados, y sobre que esta parte pretende que se ha de mandar asimismo, que el dicho remate se haga por dozientos ducados mas, y por los corridos, para lo qual esta parte se ha arrimado a la apelacion de la contraria, y pedido restitucion de no auer apelado en tiempo, que como menor notoriamente le compete.

Es presupuesto, que esta parte en contraditorio juyzio con la contraria tuuo sentencia de vista y reuista de los Alcaldes desta Corte, en que le mandaron boluer todos y qualesquiera bienes que se le huuiessen quitado. Y tambien es hecho y presupuesto llano, que el querellante y mouedor principal del pleyto que se mouio contra esta parte fue don Gabriel, y quien tuuo en su fauor condenacion aplicada de la mitad de bienes desta parte; y que al tiempo que se tratò en esta Corte de reuocar en grado de apelacion esta condenacion, tenia vendidos estos censos por autoridad del Iuez, y que por lo menos en el de seyscietos ducados que no se lo quitò, el mismo Iuez

deuia cuydar del, y de su cobrança, y administrarle como bienes proprios, y si no le tenia, y estaua redimido, como pretende valerse dello entonces quando se trataua con plenario conocimiento de causa de la reuocacion de la sentencia de el inferior; con lo qual pues no lo hizo, y esta sentencia y actuado por el Iuez que le auia dado a el titulo, auiendose reuocado quedò sin el, y anulado, y a esta parte se le deuen bolner integramẽte sus bienes. Esta conclusion es assentada tanto como juridica, no solo para boluerse a esta parte los principales de sus censos, y que el remate se haga por ellos, sino por los frutos y reditos: *Nam quando titulus sui natura est resolubilis facta resolutione, res ipsa cum fructibus interim perceptis restituitur*, l. eum qui emit, in princip. l. item quod dictum est, l. Imperator, ff. de in diem adicction. l. ijs qui, §. si fundus, ff. quod vi aut clam, l. fin. ff. de iure fisci, l. 1. §. 1. & l. quod si nollit, in fin. iuncta l. cum autem, § cum reddiberetur, ff. de edilitio ædicto, l. lege, ff. de lege commissoria, l. videamus, §. item & indebitum & duobus sequentibus, ff. de vsuris, l. quirographis, §. ab eo, de administrat tutor. l. 1. vbi Angelus, Paulus, & Alexand. C. de his quib. vt indignis; Mastrilus, decis. 29. per totam, Giurba, decis. 89. num. 2. Gratianus, cap. 157. nume. 27. Pereira, decis. 47. Salgado, de Regia protectione, p. 4. cap. 14. num. 145. & 142. ibi: *Hinc fit quod quando titulus reducitur ad non titulum, & causa ad non causam, res cum fructibus restituitur à possessore.* Et num. 143. ibi: *Inferens quod titulus redactus ad non titulum, vel habẽs ortum à causa irrita non operatur acquisitionem.*

Y es la razon fundamental de estas doctrinas, que la autoridad del Iuez en vender, y mandar traer en almoneda los bienes del reo, o deudor, y en adjudicarlos, o rematarlos en la parte, o otro tercero, no puede quitar, ni quita el derecho y dominio particular del dueño cuyos bienes se venden,

den, y puede entender el que va a comprar, que la parte ha de seguir su derecho y justicia, como aquilo ha hecho Alonso Lopez Vaquero, y echar de ver, que el titulo que recibe de mano del Iuez inferior es reuocable, & in his terminis: *Irrita, aut annullata sententia, cuius causa & contemplatione, quis possidet, aut factus fuit dominus res ipsa cum fructibus restituenda est*, vt probat elegans text. in l. filius fami lias, §. contra tabulas, ff. de inofficios. testam. quẽ merito omnes Doctores exclamant, nam acto annullato censentur etiam reuocati omnes effectus ab eo venientes, & super eo fundato, probat text. in clement. 1. de immunitat. Ecclesiast. Craueta, cons. 202. num. 29. volum. 2. & cons. 435. num. 28. volum. 3. Surd. decis. 40. nume. 8. Gonçalez, glos. 57. num. 30. Morotius, cons. 58. num. 8. Ioan. Garcia, de expensis, cap. 23. num. 24. D. Paz, p. 1. de tenuta, cap. 11. num. 13. Salgado, dict. cap. 14. n. 146. & 147. & nume. 148. ibi: *Et corroboratur nam facta venditione ob debitum si res reddi iubeatur debitori, non ex gratia, sed ex iustitia, & iuris dispositione dictante, fructus etiam restituendi sunt illi.*

No se puede escusar don Gabriel de satisfazer a esta parte de integra restituciõ de todos sus bienes por muchas razones. La primera, porque en hecho de verdad a don Gabriel se ha de juzgar como a posseedor de estos dos censos: pues es regla de derecho, que pro possessore habetur qui dolo desit posidere, y este está manifiesto en don Gabriel, porque el fue el querellante, y el que truxo el Iuez, y el que deuio pagar sus salarios, (no siendo como esta parte no fue culpado para en mas de los que se le tassaron por la Sala) y en el se vendieron estos censos, y las escrituras se pusierõ en su cabeça: y si dize, que el Iuez le sacò la vna, no se escusa por la l. ait pretor, § permittitur, ff. de minoribus, pues deuio, y pudo apelar, y rehusar lo que el Iuez mandaua; y en este caso no le escusa

el

el que paga demandado del Iuez, Gratian. c. 227. D. Castillo, lib. 4. cap. 59. num. 40. & seqq. Cancerius, lib. 2. resolution. cap. 6. num. 104. Squiforderguerus, ad Anto. Fabrum, lib. 1. tract. 16. q. 6. fol. 123. Gutierrez, de tutelis, p. 2. cap. 22. num. 9. Salgad. p. 4. cap. 7. num. 154. Guzman, de euictionibus, quæst. 35. num. 164. ibi: *Amplius etiam non solum requiritur resistentia & contradictio, vt soluens liberetur, sed est necessaria appellatio, secundum Angelum in l. 2. in fin. num. 11. ff. de appellationib. Greg. Lopez, glos. 5. verbo, mandamiento, in l. 4. tit. 14. p. 5.* Y lo mismo resuelue Stephano Gratian. 3. tom. discep. c. 485. nu. 15.

La segunda, porque si se considera posseedor a don Gabriel, procede sin dificultad todo lo fundado, y si no se le considera posseedor, pues el es el acreedor que pedia e instaua contra Alõso Lopez, está obligado a boluer si no los mismos bienes, por dezir que no los possee, el precio dellos, y aun con el doblo, vt per text. in l. si ex causa, ff. de appellationibus, & alia iura, rectè resoluit Azebedus, l. 19. tit. 21. lib. 4. num. 139. ibi: *Ego tamẽ crederem, quod si tempore reuocationis sententiæ, & executionis huius sententiæ reuocatoriæ bona illa penes ipsum creditorem existunt, tenetur illa restituere, sin vero non bona, sed pretium eorum, pretium illud duplicatum reddere tenetur, ex text. in l. 2. & in l. 4. ibi: De tornar y restituyr, supra isto tit. & lib.* eamdem resolutionem sequitur Guzman, de euictionib. q. 34. n. 52.

La tercera, porque puede esta parte oponer, y valerse de cosa juzgada, pues estas defensas q̃ aora alega dõ Gabriel las sabia y tenia (si es que son defensas) al tiempo y quando se trató ante los Alcaldes desta Corte de la reuocacion de la sentencia del Iuez inferior, y aora no se puede valer de ellas, pues entonces no las opuso, arguméto tex. in cap. suborta, in fin. de re iudicat. & ex his quæ laté tradit Barbos. in l. diuortio, p. 2. §. fin. à nu. 26.

& nu.

& nu.55.cum seqq.ff.soluto matrim. & in l.maritum.13.cum l.sequenti,num.48.Cancerius,2.par.resolutionum,cap.15.à num.24. Particularmente que es cosa cierta,que obsta excepciõ de cosa juzgada,quando el segundo juyzio viene a ser en recisiõ de aquello que en el primero se determinò,como en nuestro caso, que auiendo tratado don Gabriel de que se auia de confirmar la sentençia en que el tenia aplicacion de bienes;y ya recibidos estos censos por titulo del Iuez, y por lo menos sin auersele buelto a quitar el de los seyscientos ducados, no auiendose defendido entonces con no tener bienes quando tenia determinaciõ en su fauor,y tratar aora de que no los possee quando està condenado, para procurar euitar,y fraudular la execuciõ de la carta executoria,es conocidamente hazer juyzio,que viene en anulacion y recision del primero juzgado, y que asi compete excepcion de cosa juzgada, vt ex Barbosa,Surd.Gratia.Giurba,Ponte,&alijs resoluit D.Castill.tom.5.cap.104.num.27.ibi: *Ita etiam rei iudicatæ exceptio obstat vbicumque secundum iudicium venit ad recisionem eius,quod in primo est determinatum.* Mayormente que esta restitucion que se manda hazer por la sentẽcia de todos los bienes que se le auian lleuado a esta parte deue tener omnimoda execucion,aunque se juzguen estar en poder de tercero, vt in terminis resoluit Salgado,d.p.4.cap.14.num.41.ibi: *Quod & fortiter corroboratur nam restitutio non solum comprehendit bona ablata, & incorporata in fiscum, sed etiam trahitur ad bona in tertium possessorem alienata, & translata per ipsum fiscum.* Et num.43.ibi: *Ergo pariformiter erit dicendum in terminis nostræ principalis difficultatis, in qua reuocata executione per latam postea sentẽtiam, illa prima dicitur illicite præcessisse, & omnia retro acta pro illicitè factis corruunt, & consideratur retro, ac si facta non sit executio nec sententia lata.* Y co-

 mo

mo dize Azebedo, dict. l. 19. tit. 21. lib. 4. nu. 139. para boluerse los bienes, o el precio con el doblo esten en poder de quien estuuieren, se ha de considerar el tenor de la sentencia, y este en nuestro caso es tan amplo, como consta de las sentẽcias que mandaron boluer a esta parte todos los bienes que por esta causa le fueron tomados en contraditorio juyzio con dõ Gabriel, que es quiẽ aora maliciosamente se vale de lo que pudo al principio, y no lo hizo.

La quarta razon es, que notoriamente la defensa que haze don Gabriel, de mas de ser maliciosa, es friuola: porque lo cierto es, que por las escrituras de venta de estos censos quedò señor dellos, y se le transfirio el dominio, y del primero de los dozientos ducados no se escusa con dezir que el Iuez se los boluio a quitar, como lo tenemos prouado, y de el segundo de los seyscientos, cõ dezir que està redimido, y que el deudor lo redimio sin saberlo el, porque esta redencion es con euidencia nula: pues por derecho para q̃ legitimamente se haga la redencion de vn cẽso es necessario citacion de parte antes del deposito, vt in terminis terminantibus tradit Iason, cõsil. 9. col. penult. vers. Secũdò & melius, lib. 1. Roland. cons. 63. n. 31. & 32. lib. 1. latè Auendañ. de censibus, cap. 102. per totum, & Ludou. Censeus de cẽsibus, p. 3. c. 1. q. 3. art. 9. in tot. & num. 61. & 62. Alexand. Ludouis. decis. 480. n. 1. ibi: *Sed contrariũ fuit resolutum, quia depositum factũ fuit hospitali non citato, quod tamen citari debuit*, & in anotationibus Oliuerius Beltraminus, ibi: *Et quod debeat fieri parte citata, prout firmatur in hac decisione, dixit etiam Rota, decis. 295. num. 1. & decis. 227. num. 7. & 8. & decis. 84. n. 11. inter impressae pœnes dictum censum de censibus.*

La 5. y vltima razon es, que don Gabriel fue citado de remate, y conforme a las leyes destos

Rey-

Reynos deuio hazer oposiciõ dẽtro de tres dias de la citaciõ de remate, o por lo menos esta oposicion se deuio hazer passado estos tres dias antes que se diera la sentencia de remate, vt in terminis resoluit Parladorius, lib. 2. rerum quotidianarum, 5. par. cap. fin. § 9. nu. 4. & 5. ibi: *In hac vero citatione tres à lege debitori præscribuntur dies intra quos exceptiones suas alleget sicuti Regia illa lege definitum est, quamquam si nondum pronuntiata sententia se opponat (ne sim obscurus cogor interdum, nõ tã elegantibus, quam notioribus verbis vti), tametsi tres illi dies elapsi fuerint audiendus erit, quia quãdo dies præfingitur actui non constituitur quis in mora, donec fiat actus, & sic terminus sit elapsus, l. Titia, ff. de accusationibus, cap. si tibi absenti de præbendis, in 6.* Y nõ compareciendo el executado dentro de este tiempo, o por lo menos antes de dada la sentẽcia de remate despues de los tres dias, como aqui q̃ se opusõ auiendose passado mucho tiempo, nõ deue ser oydo el tal executado, vt vltra Parladorium in praxi seruatum refert, citando à Paz y otros Amador Rodriguez de executiu. c. 5. n. 91.

Præcipuè, que demas de la razon de justicia tan conocida por esta parte, y malicia tan descubierta por la contraria, se considera la equidad q̃ ay para que tenga deuido cumplimiento la executoria de la Chancilleria, ex eo quod iudicati executio, ideo fieri oportet, quia interst reipublicæ non manere illussorias res iudicatas, l. si prætor. 75. ff. de iudicijs, Ceuall. 4. tom. in epistola Regia, num. 46. Anton. Faber, de errorib. pragmaticor. decad. 56. errore 3. *Parum enim esset ferri sententias, nisi late debite executioni mandarentur*, l. seruo inuicto, § cum pretor, ff. ad Trebel. motus proprius in conferendis, vers. Sed quoniam, D. Roderic. Suarez, allegat. 3. nume. 6. Casaneus, in catalog. 4. par. in princip. Bartia, decis. 44. nu. 1. & decis. 45. num. 11. & decis. 68. nu. 11. Marta, de

iu-

iurisdictione,p.4,casu 151. Y despues de auerle costado tanto trabajo a Alonso Lopez, y tanto gasto el conseguir la dicha executoria, con tanta asistencia de su madre en esta Corte por mas de quatro años, se puede considerar en su fauor la decision del text. en la l. quod si minor, §. Sceuo la, ff. de minoribus: y que dando como dà dõ Gabriel la causa, a no auer hecho en tiẽpo esta oposicion, viniesse esta parte por hecho ageno a quedar defraudado de su derecho sin cobrar la haziẽda, de que està tantos años ha despojado, a que no se ha de dar lugar, mayormente que la causa y via executiua, ni se puede justificar en el grado de apelacion, ni con nueuos autos, como refiriẽdo al señor Alonso Perez de Lara mi padre, y a otros, tradit nouissimè Guzmã, de euictionibus, q.11.n.8.fol.79. de que resulta ser clara la justicia desta parte, para que no solo se confirme la sentencia del inferior, sino que tambien se man de hazer remate por los dozientos ducados del otro censo, y los reditos. Salua, &c.

El Licenciado don Iuan Perez de Lara.